

# PROTECCIÓN PENAL DEL DERECHO DE AUTOR

2ª Edición

VIRGILIO LATORRE LATORRE  
*Universitat de València*

**tirant lo blanch**

Valencia, 2014

Copyright © 2014

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito del autor y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web [www.tirant.com](http://www.tirant.com) (<http://www.tirant.com>).

© Virgilio Latorre Latorre

© TIRANT LO BLANCH  
 EDITA: TIRANT LO BLANCH  
 C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia  
 TELFS.: 96/361 00 48 - 50  
 FAX: 96/369 41 51  
 Email: [tlb@tirant.com](mailto:tlb@tirant.com)  
<http://www.tirant.com>  
 Librería virtual: <http://www.tirant.es>  
 DEPÓSITO LEGAL: V-787-2014  
 ISBN: 978-84-9053-024-5  
 IMPRIME Y MAQUETA: Tink Factoría de Color

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: [atencioncliente@tirant.com](mailto:atencioncliente@tirant.com). En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en [www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa](http://www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa) nuestro Procedimiento de quejas.

# SUMARIO

Prólogo .....	15
Presentación de la nueva edición .....	17
 I. INTRODUCCIÓN .....	 21
 II. ACOTACIONES HISTÓRICAS, SOCIALES, CULTURALES Y LEGISLATIVAS .....	 25
1. En Roma .....	26
2. Concepción medieval .....	26
2.1. De los privilegios.....	28
3. De lo legislativo.....	29
4. En España .....	33
 III. NOMEM IURIS .....	 33
 IV. NATURALEZA JURÍDICA .....	 37
1. Teorías .....	37
1.1. Teoría del derecho de propiedad .....	40
1.2. Teoría del derecho sobre bienes inmateriales .....	42
1.3. Teoría del Monopolio .....	43
1.4. Teoría de la Personalidad .....	46
2. Porque es necesario concluir.....	46
2.1. Cuestiones Preliminares.....	53
2.2. Derecho Moral del autor y Constitución .....	63
2.3. Constitución y Ley de Propiedad Intelectual.....	64
2.3.1. Se muestran contrarios a que en el art. 20.1.b) CE se encuentre instalado el derecho de autor ..	67
2.3.2. Se muestran partidarios del reconocimiento del derecho de autor como derecho fundamental y su inclusión en el art. 20.1,b) CE .....	70
2.3.3. Crítica .....	76
2.3.4. Toma de posición.....	78
2.4. Conclusión.....	83
 V. INFRACCIÓN DE LOS DERECHOS DE AUTOR .....	 88
1. Ubicación sistemática .....	90
2. Tipicidad .....	90
2.1. La norma penal en blanco .....	90
2.1.1. Cuestiones Generales. Antecedentes .....	90

2.1.2.	Abandono de la técnica de la norma penal en blanco.....	95
2.2.	Estructura del Tipo.....	98
2.3.	Bien Jurídico .....	101
2.3.1.	Derecho de autor y conexos.....	101
2.3.2.	Derecho de autor: su concepto unitario .....	106
2.3.3.	Toma de posición.....	108
2.3.3.1.	El núcleo creativo.....	108
2.3.3.2.	Interactividad.....	111
3.	La conducta típica.....	117
3.1.	Art. 270.1 párrafo primero CP: Reproducir, distribuir y comunicar públicamente .....	117
3.1.1.	Reproducir .....	120
3.1.2.	Distribuir.....	124
3.1.3.	Comunicar públicamente.....	130
3.1.4.	Importar, Exportar y Almacenar (art. 270.2 CP) .....	145
3.2.	Elementos subjetivos del injusto.....	156
3.2.1.	Obrar con ánimo de lucro .....	156
3.2.2.	Obrar “en perjuicio de tercero” .....	160
3.3.	Tipo atenuado (art. 270.1 párrafo segundo).....	165
3.4.	Fabrique, importe, ponga en circulación o tenga cualquier medio específicamente destinado a facilitar la supresión no autorizada o la neutralización de cualquier dispositivo técnico que se haya utilizado para proteger programas de ordenador o cualquiera de las otras obras, interpretaciones o ejecuciones en los términos previstos en el apartado 1 de este artículo (art. 270.3 CP).....	181
3.5.	Tipo agravado (art. 271): Especial trascendencia económica del beneficio obtenido/especial gravedad atendiendo al valor de los objetos producidos ilícitamente o la especial importancia de los perjuicios.....	186
3.5.1.	Que el beneficio obtenido posea especial trascendencia económica .....	186
3.5.2.	Especial gravedad por el valor de los objetos producidos ilícitamente.....	188
3.5.3.	Especial gravedad por la especial importancia de los perjuicios ocasionados.....	190
3.5.4.	Que el culpable perteneciera a una organización o asociación, incluso de carácter transitorio, que tuviese como finalidad la realización de actividades infractoras de derechos de propiedad intelectual .....	192
3.5.5.	Que se utilice a menores de 18 años para cometer delitos.....	195



## IX. AUSENCIA DE TIPO DE INJUSTO

1. El Derecho de cita .....	303
2. La Parodia.....	310
3. La copia privada .....	312
3.1. Publicación y copia privada.....	313
3.2. Copia no lucrativa .....	315
3.3. Uso privado o personal .....	319
4. El consentimiento del Autor .....	322

## X. AUTORÍA. RESPONSABILIDAD EN CASCADA. AUTOPLAGIO

1. Autoría. Responsabilidad en cascada.....	339
1.1. Artículos 27 y 28 CP.....	339
1.2. El art. 30 CP .....	343
1.2.1. Posición tradicional .....	343
1.2.2. Posición de Vives .....	348
1.3. La autoría en la Ley de Propiedad Intelectual.....	357
2. Autoplagio .....	365
2.1. Del Autor .....	365
2.2. Del coautor .....	368

## XI. CULPABILIDAD

1. Reforma del '63.....	371
1.1. Elemento subjetivo: El término intencionadamente .....	371
1.2. Culpabilidad dolosa .....	371
1.3. Doble función del dolo.....	372
1.4. Toma de posición .....	372
2. Reforma del '87.....	374
2.1. Dolo directo de primer grado.....	376
2.2. Clases de intención.....	376
2.3. Clases de voluntad .....	377
2.4. Posición de Gimbernat acerca de la voluntad en el dolo .....	378
2.5. Intención y dolo .....	379
2.6. Voluntad e intención .....	380
2.7. Sus consecuencias.....	381
3. La reforma 95 .....	384
4. El error.....	387
5. La presunción de la inscripción registral.....	389

## XII. FORMAS DE APARICIÓN

1. Iter Criminis.....	391
1.1. La consumación .....	391
1.2. Formas imperfectas .....	392
2. Concurso de delitos.....	394

Sumario	13
<b>XIII. PENALIDAD</b>	
1. Antecedentes históricos-legislativos .....	405
2. La penalidad de los arts. 270 y 271 CP .....	407
3. Publicación Sentencia .....	411
<b>XIV. MEDIDAS CAUTELARES Y RESPONSABILIDAD CIVIL</b>	
1. Cese de la actividad.....	415
2. Indemnización de daños y perjuicios .....	419
<b>XV. ADENDA: Anteproyecto de reforma de la Ley de Propiedad Intelectual de 22 de marzo de 2013</b>	
i) De la copia privada .....	421
ii) De los mecanismos de la Sección Segunda de la Comisión de Propiedad Intelectual.....	425
iii) De las citas.....	430
<b>XVI. SEGUNDA ADENDA, Anteproyecto (mayo 2013) de ley orgánica por la que se modifica la ley orgánica 10/1995, de 23 de noviembre, del Código Penal, en los delitos relativos a la Propiedad Intelectual .....</b>	<b>433</b>
<b>Bibliografía .....</b>	<b>459</b>